

KONINKRIJK BELGIË

ADVIES 51.711/1/V
VAN 4 SEPTEMBER 2012

VAN DE AFDELING WETGEVING
VAN DE RAAD VAN STATE

DE RAAD VAN STATE, afdeling Wetgeving, eerste vakantiekamer, op 16 juli 2012 door de Vlaamse minister van Onderwijs, Jeugd, Gelijke Kansen en Brussel verzocht hem, binnen een termijn van dertig dagen, verlengd tot 7 september 2012, van advies te dienen over een ontwerp van besluit van de Vlaamse Regering ‘tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 9 november 1994 betreffende het opvangverlof voor de personeelsleden van het onderwijs en de centra voor leerlingenbegeleiding met het oog op adoptie en pleegvoogdij en tot wijziging van het besluit van de Vlaamse Regering van 31 maart 2006 tot regeling van sommige verloven en terbeschikkingstellingen voor de personeelsleden van de hogescholen in de Vlaamse Gemeenschap en van de Hogere Zeevaartschool, wat betreft de ingangsdatum van het opvangverlof’, heeft het volgende advies gegeven:

1. Met toepassing van artikel 84, § 3, eerste lid, van de wetten op de Raad van State, gecoördineerd op 12 januari 1973, heeft de afdeling Wetgeving zich toegespitst op het onderzoek van de bevoegdheid van de steller van de handeling, van de rechtsgrond, alsmede van de vraag of aan de te vervullen vormvereisten is voldaan.

*

ALGEMENE OPMERKING

2. Aangezien het om advies voorgelegde ontwerp van besluit ook betrekking heeft op de personeelsleden van de Hogere Zeevaartschool, dient erop te worden gewezen, zoals de Raad van State, afdeling Wetgeving, reeds herhaaldelijk heeft gedaan, dat met toepassing van artikel 92bis, § 4, van de bijzondere wet van 8 augustus 1980 ‘tot hervorming der instellingen’, de gemeenschappen in ieder geval een samenwerkingsakkoord moeten sluiten voor de regeling van de aangelegenheden die betrekking hebben op de Hogere Zeevaartschool. Men leze in dat verband de beschouwingen daaromtrent in het advies 45.372/1 van de afdeling Wetgeving van 13 november 2008 over een voorontwerp van bijzonder decreet ‘betreffende de overdracht van de inrichtende macht van de Hogere Zeevaartschool’.¹

ONDERZOEK VAN DE TEKST

Artikel 4

3. Artikel 4 van het ontwerp bepaalt dat het te nemen besluit uitwerking heeft met ingang van 1 september 2012.

Het verlenen van terugwerkende kracht aan besluiten is slechts onder bepaalde voorwaarden toelaatbaar, namelijk ingeval voor de retroactiviteit een wettelijke machtiging bestaat, de retroactiviteit betrekking heeft op een regeling die met inachtneming van het gelijkheidsbeginsel voordelen toekent of in zoverre de retroactiviteit noodzakelijk is voor de goede werking van de diensten en erdoor, in beginsel, geen verkregen situaties worden aangetast.

¹ *Parl.St.* VI.Parl. 2008-09, nr. 2017/1, 46-48.

Met betrekking tot de vraag of de retroactiviteit van de ontworpen regeling ingepast kan worden in één van de vermelde gevallen, heeft de gemachtigde het volgende verklaard:

“De basis voor de Vlaamse besluiten met betrekking tot de loopbaanonderbreking ligt in de federale KB's van 2 januari 1991 en 12 augustus 1991. Diverse stelsels van loopbaanonderbreking die in deze KB's zijn opgenomen, zijn of worden door de federale overheid in verschillende KB's gewijzigd. Als de Vlaamse regelgeving niet zo vlug mogelijk aan de gewijzigde federale regelgeving aangepast wordt, is er geen overeenstemming meer tussen de federale en de Vlaamse regelgeving, wat tot heel wat onduidelijkheid en ongenoegen bij het personeel zou leiden. Dit verklaart waarom de data van inwerkingtreding in het BVR in overeenstemming zijn met de data van inwerkingtreding van de federale wetgeving en bijgevolg ook waarom het voorliggende besluit een retroactieve uitwerking heeft. Dit gezegd zijnde zal de datum van inwerkingtreding van de regelgeving betreffende de toekenning van een 4^{de} maand ouderschapsverlof of een ander gelijkwaardig regime aangepast worden naar 1 augustus 2012, dit is de datum van inwerkingtreding van het KB van 20 juli 2012 tot omzetting van Richtlijn 2010/18/EU van de Raad van 8 maart 2010 tot uitvoering van de door BUSUNESSEUROPE, UEAPME, het CEEP en het EVV gesloten herziene raamovereenkomst inzake ouderschapsverlof en tot intrekking van Richtlijn 96/34/EG.”

In het licht van die uitleg lijkt er voor de terugwerkende kracht geen probleem te zijn.

De kamer was samengesteld uit

de Heren	P. LEMMENS,	kamervoorzitter,
	B. SEUTIN,	
	P. SOURBRON,	staatsraden,
	M. RIGAUX,	assessor van de afdeling Wetgeving,
Mevrouw	G. VERBERCKMOES,	griffier.

Het verslag werd uitgebracht door de Heer R. AERTGEERTS, eerste auditeur-afdelingshoofd.

DE GRIFFIER

DE VOORZITTER

G. VERBERCKMOES

P. LEMMENS